

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО АСТРАХАНСКОЙ
ОБЛАСТИ

414000, г. Астрахань, ул. Шаумяна, 47, а/я 267, тел./факс: (8512) 39-05-80

РЕШЕНИЕ

03 ноября 2011 г. г. Астрахань

Резолютивная часть решения оглашена 20.10.2011

В полном объеме решение изготовлено 03.11.2011

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Астраханской области (далее - Астраханское УФАС России, Управление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее — Комиссия) в составе: председателя Комиссии — руководителя Астраханского УФАС России Н.С. Меркулова, членов Комиссии — заместителя руководителя - начальника отдела товарных рынков и естественных монополий Управления П.Л. Потылицына и ведущего специалиста-эксперта отдела товарных рынков и естественных монополий Управления М.В. Литвинова, рассмотрев дело № 25-К-03-11 по признакам нарушения Открытым акционерным обществом «Астраханьгазсервис» (адрес: 414021, г. Астрахань, ул. Боевая, 124), Открытым акционерным обществом «Астраханьоблгаз» (адрес: 414024, г. Астрахань, ул. Ахшарумова, 76), Открытым акционерным обществом «Газпром газораспределение» (адрес: 190000, г. Санкт-Петербург, Конногвардейский бульвар, 17, литер «А»), Открытым акционерным обществом «Капьяргаз» (адрес: 416540, Астраханская область, г. Знаменск, ул. Ниловского, 29) и Обществом с ограниченной ответственностью «Газэнергосеть Астрахань» (адрес: 414021, г. Астрахань, ул. Боевая, 139) пунктов 3 и 4 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также — Закон о защите конкуренции)

при участии гражданина <.....>, председателя ТСЖ «Владимирский» <.....>, представителя ОАО «Астраханьоблгаз» <.....>, представителя ОАО «Газпром газораспределение» <.....> и представителей ОАО «Астраханьгазсервис» <.....> и <.....>.

УСТАНОВИЛА:

В Астраханское УФАС России обратились Товарищество собственников жилья «Владимирский» (далее также — Товарищество) и гражданин <.....> с заявлениями о нарушении антимонопольного законодательства от 10.03.2011 № 69 и от 29.03.2011 соответственно.

Из материалов заявления ТСЖ «Владимирский» следует, что Товарищество обратилось в газораспределительную организацию ОАО «Газпром газораспределение» (Астраханский филиал) по вопросу заключения договора оказания услуг по техническому обслуживанию внутридомового газового оборудования, присоединенного к сетям газоснабжения, эксплуатируемым газораспределительной организацией ОАО «Астраханьгазсервис». В ответ на данное обращение ОАО «Газпром газораспределение» сообщило заявителю о том, что указанное им внутридомовое газовое оборудование не входит в эксплуатационную границу зон обслуживания общества.

Из материалов заявления <.....> видно, что он обратился в ОАО «Астраханьгазсервис» с просьбой о заключении с ним договора оказания услуг по техническому обслуживанию внутридомового газового оборудования, присоединенного к сетям газоснабжения, эксплуатируемым ОАО «Газпром газораспределение», однако ОАО «Астраханьгазсервис» в заключении такого договора отказало, мотивируя это нахождением указанного заявителем внутридомового газового оборудования в зоне обслуживания ОАО «Газпром газораспределение».

Управление, проанализировав материалы поступивших заявлений и полученные в ходе их рассмотрения документы, усмотрев признаки наличия между газораспределительными организациями, осуществляющими свою деятельность на территории Астраханской области, договоренности о разделе рынка услуг по техническому обслуживанию внутридомового газового оборудования (далее также - ВДГО) по территориальному принципу, руководствуясь пунктом 2 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции, приказом от 08.06.2011 № 147-п возбудило дело № 25-К-03-11 по признакам нарушения газораспределительными организациями ОАО «Астраханьгазсервис», ОАО «Астраханьоблгаз», ОАО «Газпром газораспределение», ОАО «Капьяргаз» и ООО «Газэнергосеть Астрахань» пунктов 3 и 4 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции. Определением Комиссии от 05.07.2011 к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика привлечено ООО СРП «Термо-технология». Не выявив фактов, свидетельствующих о наличии в действиях ООО СРП «Термо-технология», ОАО «Капьяргаз» и ООО «Газэнергосеть Астрахань» признаков нарушения антимонопольного законодательства, Комиссия в соответствии с частью 3 статьи 42 Закона о защите конкуренции определениями от 10.08.2011 и от 13.09.2011 прекратила участие данных ответчиков в рассмотрении дела.

На рассмотрении дела представитель ТСЖ «Владимирский» и <.....> позиции, изложенные в заявлениях о нарушении антимонопольного законодательства, поддержали. <.....> заявлено ходатайство о выдаче ОАО «Астраханьгазсервис» предписания о заключении с ним договора на техническое обслуживание внутридомового газового оборудования.

Представитель ОАО «Астраханьоблгаз» на заседании Комиссии сообщил, что общество оказывает услуги по техническому обслуживанию ВДГО и аварийно-диспетчерскому обеспечению на территории Астраханской области без ограничений, но с учетом выполнения требований пункта 11.2 Правил безопасности систем газораспределения и газопотребления, утвержденных постановлением Госгортехнадзора РФ от 18.03.2003 № 9, в соответствии с которым места дислокации аварийно-диспетчерских служб, создаваемых для локализации и ликвидации аварийных ситуаций в газовых хозяйствах городских и сельских поселений (далее также — АДС), определяются зоной обслуживания и объемом работ с учетом обеспечения прибытия бригады АДС к месту аварии за 40 минут, что, по мнению представителя общества, является определяющим фактором установления наличия либо отсутствия технологической возможности для заключения с заказчиками договоров на предоставление указанных услуг. Также представитель общества указал на отсутствие в материалах дела документов, свидетельствующих о фактах отказа общества от заключения договоров с определенными заказчиками; считает, что общество каких-либо действий, ограничивающих конкуренцию, не совершало.

Представители ОАО «Астраханьгазсервис» пояснили Комиссии, что у общества отсутствуют какие-либо договоренности с другими газораспределительными организациями о разделе рынка услуг по техническому обслуживанию ВДГО. Каждая газораспределительная организация проводит техническое обслуживание сетей газоснабжения исходя из их балансовой принадлежности, с учетом наличия права собственности на них или владения ими на иных законных основаниях. Сети газоснабжения, расположенные в районе улицы Партизанская г. Астрахани и присоединенные к газопотребляющему оборудованию <.....>, построены за счет ОАО «Газпром» и переданы во владение ОАО «Газпром газораспределение». Отказ от заключения договора на техническое обслуживание ВДГО с <.....> продиктован тем, что общество не имеет права производить какие-либо действия на магистральных сетях, принадлежащих иной газораспределительной организации.

Представитель ОАО «Газпром газораспределение» считает, что в действиях общества состав антимонопольного правонарушения отсутствует, поскольку оно не допускало необоснованных отказов от заключения договоров, как не совершало и иных действий, ущемляющих права потребителей, в обоснование чего ссылается на наличие договоров с потребителями, газопотребляющее оборудование которых присоединено к сетям газоснабжения, не принадлежащим обществу.

Подробно доводы ответчиков изложены в представленных ими письменных пояснениях.

Исследовав материалы дела, выслушав доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия установила следующее.

I. ТСЖ «Владимирский» письмом от 16.02.2011 № 65 (т. 4 л.д. 84) обратилось в ОАО «Газпром газораспределение» по вопросу заключения договора оказания услуг по техническому обслуживанию ВДГО, находящегося по адресу: г. Астрахань,

Набережная Приволжского залива, 15, к. 1.

Как установлено Комиссией и не опровергнуто ОАО «Астраханьгазсервис», указанное ВДГО присоединено к сетям газоснабжения, эксплуатируемым ОАО «Астраханьгазсервис».

В ответ на обращение Товарищества ОАО «Газпром газораспределение» письмом от 25.02.2011 № ЮФ-07/399 (т. 1 л.д. 3) сообщило ему о том, что техническое обслуживание указанного внутридомового газового оборудования не представляется возможным, поскольку данный объект не входит в эксплуатационную границу зон обслуживания Астраханского филиала общества, указав также, что филиал не имеет материально технической возможности обслуживания отдельных объектов в г. Астрахани.

Позднее, после возбуждения Астраханским УФАС России в отношении ОАО «Газпром газораспределение» рассматриваемого дела о нарушении антимонопольного законодательства, общество направило Товариществу письмо от 01.07.2011 № ЮФ-09/1525 (т. 5 л.д. 74), в котором сообщило заявителю о своей готовности рассмотреть вопрос о заключении с ним договора на техническое обслуживание ВДГО, поименовав перечень документов, которые необходимо представить заявителю для заключения договора.

В ходе рассмотрения дела отсутствие у ОАО «Газпром газораспределение» возможности для заключения договора на техническое обслуживание ВДГО с Товариществом не нашло документального подтверждения.

<.....> направил в ОАО «Астраханьгазсервис» письмо с просьбой о заключении с ним договора оказания услуг по техническому обслуживанию ВДГО, находящегося по адресу: <.....> (т. 1 л.д. 5). Данное письмо было получено обществом 24.01.2011, чему является подтверждением почтовое уведомление о вручении <.....> (т. 1 л.д. 6).

Указанное ВДГО присоединено к сетям газоснабжения, эксплуатируемым ОАО «Газпром газораспределение», и это не отрицается ответчиками.

Письмом от 03.02.2011 № 03-14/234 (т.1 л.д. 7) ОАО «Астраханьгазсервис» отказало заявителю в заключении договора, сославшись в качестве причины отказа на нахождение ВДГО в зоне обслуживания ОАО «Газпром газораспределение».

В ходе рассмотрения дела ОАО «Астраханьгазсервис» представило в материалы дела содержащее пояснения общества письмо от 04.07.2011 № 01-4/1796; к данному письму приложен перечень адресов, по которым общество не производит техническое обслуживание ВДГО (т. 3 л.д. 1-100, т. 4 л.д. 1-6). В данный перечень включен, в том числе, жилой дом по ул. <.....>. Из смысла указанной в данных документах информации явно следует, что общество не обслуживает ВДГО, присоединенное к сетям газоснабжения иных газораспределительных организаций. Так, общество указало, что при решении вопроса о заключении договора на техническое обслуживание ВДГО оно, как и другие газораспределительные организации, руководствуется принципом балансовой принадлежности сетей газоснабжения, и именно этим продиктован отказ от заключения договора с <.....>, ВДГО которого присоединено к сетям

газоснабжения ОАО «Газпром газораспределение». Указанная позиция общества была озвучена его представителями на заседании Комиссии.

Что касается наличия экономических или технологических причин отказа ОАО «Астраханьгазсервис» от заключения договора с <.....>, то обществом в материалы дела не представлено каких-либо доказательств их наличия.

II. Продуктовые и географические границы рынка, поведение газораспределительных организаций на котором является предметом анализа Комиссии, определяются исходя из следующего.

Пунктом 2 Порядка содержания и ремонта внутридомового газового оборудования в Российской Федерации, утвержденного приказом Минрегиона РФ от 26.06.2009 № 239 (далее — Порядок № 239), установлено, что в состав внутридомового газового оборудования входят газопроводы многоквартирного дома или жилого дома, подключенные к газораспределительной сети либо к резервуарной или групповой баллонной установке, обеспечивающие подачу газа до места подключения газоиспользующего оборудования, а также газоиспользующие оборудование и приборы учета газа.

В соответствии с пунктом 8.1 Правил технической эксплуатации и требований безопасности труда в газовом хозяйстве Российской Федерации, утвержденных приказом Росстройгазификации от 20.10.1991 № 70-П, газовое оборудование жилых и общественных зданий, предприятий бытового обслуживания населения непромышленного характера включает в себя вводные и внутренние газопроводы (от запорного устройства на вводе до приборов) и газовые приборы: плиты, водонагреватели, отопительные печи, котлы и т.п., использующие газ в качестве топлива.

Стандарт отрасли ОСТ 153-39.3-051-2003 «Техническая эксплуатация газораспределительных систем. Основные положения. Газораспределительные сети и газовое оборудование зданий. Резервуарные и баллонные установки», утвержденный приказом Минэнерго РФ от 27.06.2003 № 259, устанавливает, что техническое обслуживание есть комплекс операций или операция по поддержанию работоспособности или исправности изделия (технического устройства) при использовании по назначению, в режиме ожидания при хранении и транспортировке.

Согласно пункту 4 Порядка № 239 в комплекс работ по обслуживанию внутридомового газового оборудования входят следующие виды работ: техническое обслуживание внутридомового газового оборудования (включая выполнение технического обслуживания и ремонта наружных и внутренних домовых газопроводов сети газопотребления; технического обслуживания и ремонта групповых и индивидуальных баллонных установок; технического обслуживания (в том числе сезонного) и ремонта бытового газоиспользующего оборудования; аварийного обслуживания потребителей газа и проведения аварийно-восстановительных работ); техническое диагностирование стальных газопроводов сети системы газопотребления; техническая инвентаризация бытового газоиспользующего оборудования; обслуживание систем контроля загазованности помещений, коллективных и индивидуальных приборов учета газа;

замена баллонов сжиженных углеводородных газов в групповых и индивидуальных баллонных установках.

У приобретателей услуг по техническому обслуживанию газового оборудования в жилых домах и общественных зданиях, организациях бытового обслуживания населения непроизводственного характера отсутствует возможность заменить указанные услуги другими услугами, следовательно, продуктовыми границами рассматриваемого рынка являются услуги по техническому обслуживанию газового оборудования в жилых домах и общественных зданиях, организациях бытового обслуживания населения непроизводственного характера.

Как следует из регионального раздела Реестра хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем тридцать пять процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующего положения хозяйствующих субъектов, на территории Астраханской области существуют несколько локальных рынков услуг по техническому обслуживанию газового оборудования в жилых домах и общественных зданиях, организациях бытового обслуживания населения непроизводственного характера, в том числе рынок, географическими границами которого является г. Астрахань. Поскольку внутридомовое газовое оборудование заявителей расположено именно в этих географических границах, и вышеуказанные действия ответчиков совершены на этом рынке, Комиссия считает необходимым дать правовую оценку действиям ответчиков на рынке услуг по техническому обслуживанию газового оборудования в жилых домах и общественных зданиях, организациях бытового обслуживания населения непроизводственного характера на территории г. Астрахани.

III. В силу подпункта «е» пункта 45 Правил поставки газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан, утвержденного постановлением Правительства РФ от 21.07.2008 № 549 (далее — Правила поставки газа населению), пункта 5.5.6 Правил и норм технической эксплуатации жилищного фонда, утвержденных постановлением Госстроя РФ от 27.09.2003 N 170, пункта 7 Порядка № 239 техническое обслуживание ВДГО осуществляется специализированной организацией.

В соответствии с пунктом 2 Правил поставки газа населению специализированная организация - газораспределительная организация, допущенная в установленном законодательством Российской Федерации порядке к осуществлению деятельности по техническому обслуживанию внутридомового газового оборудования и имеющая аварийно-диспетчерскую службу либо заключившая договор об оказании услуг аварийно-диспетчерской службы.

Согласно разъяснениям ФАС России и Минрегиона РФ специализированной организацией, осуществляющей обслуживание ВДГО, может быть только газораспределительная организация (письма ФАС России от 14.11.2008 № АГ/30064, Минрегиона РФ от 18.06.2009 № 18636-СК/14).

Пунктом 3 Правил поставки газа в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства РФ от 05.02.1998 № 162, установлено, что

газораспределительные организации - специализированные республиканские, краевые, областные, городские, межрайонные, сельские организации, занятые развитием и эксплуатацией систем газоснабжения территорий, обеспечением покупателей газом, а также оказывающие услуги по транспортировке газа по своим сетям. Согласно пункту 2 Правил пользования газом и предоставления услуг по газоснабжению в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства РФ от 17.05.2002 № 317, газораспределительная организация - специализированная организация, осуществляющая эксплуатацию газораспределительной системы и оказывающая услуги, связанные с подачей газа потребителям. Газораспределительной организацией может быть организация - собственник газораспределительной системы, которая получила газораспределительную систему в процессе приватизации либо создала или приобрела ее на других предусмотренных законодательством Российской Федерации основаниях, или организация, заключившая с собственником газораспределительной системы договор на ее эксплуатацию.

Из представленных Нижне-Волжским управлением Ростехнадзора письмом от 11.03.2011 № 04/228-11 (т. 1 л.д. 86-87) данных следует, что на территории Астраханской области деятельность по техническому обслуживанию ВДГО осуществляют следующие газораспределительные организации: ОАО «Астраханьгазсервис», ОАО «Астраханьоблгаз», ОАО «Капьяргаз», ОАО «Газпром газораспределение» (Астраханский филиал) и ООО «Газэнергосеть Астрахань».

Всем указанным организациям Астраханским УФАС России был направлен запрос о представлении следующей информации:

- количество действующих договоров на предоставление услуг по техническому обслуживанию ВДГО, заключенных Обществом с физическими и юридическими лицами, газопотребляющее оборудование которых находится на территории Астраханской области (вне зависимости от принадлежности сетей газоснабжения, к которым непосредственно присоединено указанное газопотребляющее оборудование);

- количество действующих договоров на предоставление услуг по техническому обслуживанию ВДГО, заключенных Обществом с физическими и юридическими лицами, газопотребляющее оборудование которых находится на территории Астраханской области и непосредственно присоединено к сетям газоснабжения, принадлежащим Обществу на праве собственности или ином вещном праве.

Представленные ОАО «Астраханьгазсервис», ОАО «Астраханьоблгаз» и ОАО «Газпром газораспределение» ответы свидетельствуют о том, что данные организации оказывают услуги по техническому обслуживанию ВДГО исключительно тем физическим и юридическим лицам, газопотребляющее оборудование которых присоединено к сетям газоснабжения, принадлежащим таким организациям на праве собственности или ином вещном праве (письмо ОАО «Астраханьгазсервис» от 22.04.2011 № 01-04/1118П (т. 1 л.д. 81), письмо ОАО «Астраханьоблгаз» от 25.04.2011 № 02/1716 (т. 1 л.д. 82), письмо ОАО «Газпром газораспределение» от 22.04.2011 № СГ-12-2/4517 (т. 1 л.д. 83)).

В последующем, ОАО «Газпром газораспределение» представило в материалы дела документы, свидетельствующие о заключении обществом <.....> договора на техническое обслуживание ВДГО, непосредственно присоединенного к сетям

газоснабжения, не принадлежащим обществу (т. 6 л.д. 2-70; т. 7 л.д. 1-3, 15-42). Однако из данных документов видно, что указанное обществом и находящееся на территории г. Астрахани ВДГО непосредственно присоединено к сетям газоснабжения лиц, не имеющих статуса газораспределительных организаций, и опосредованно присоединено к сетям именно ОАО «Газпром газораспределение», обладающего таким статусом.

IV. Пунктами 3 и 4 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещены соглашения между хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят или могут привести к разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков); экономически или технологически не обоснованному отказу от заключения договоров с определенными продавцами либо покупателями (заказчиками), если такой отказ прямо не предусмотрен федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации.

Под соглашением в соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Из положений статьи 13 Закона о защите конкуренции следует, что соглашения, которые приводят или могут привести к перечисленным в части 1 статьи 11 данного закона последствиям, не могут быть признаны допустимыми.

Исходя из смысла названных норм в их взаимосвязи объективная сторона правонарушений, указанных в пунктах 3 и 4 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, заключается в достижении хозяйствующими субъектами договоренности, которая приводит или может привести к перечисленным в данных пунктах закона последствиям, вне зависимости от того, в какой форме достигнута такая договоренность.

С 2006 года расходы газораспределительных организаций на обслуживание ВДГО не учитываются при утверждении розничных цен на природный газ, реализуемый населению, и следовательно, на услуги по транспортировке газа по газораспределительным сетям. То есть рынок услуг по техническому обслуживанию ВДГО не находится в состоянии естественной монополии. Субъекты данного рынка, действующие на нем в качестве продавцов, имеют возможность конкурировать друг с другом.

Материалами дела подтверждается, что ОАО «Астраханьгазсервис» и ОАО «Газпром газораспределение» (Астраханский филиал) являются продавцами на рынке услуг по техническому обслуживанию ВДГО на территории г. Астрахани.

Комиссия не установила каких-либо объективных причин, препятствующих ОАО «Астраханьгазсервис» и ОАО «Газпром газораспределение» конкурировать друг с другом на данном рынке. Убедительных доказательств наличия таких причин ответчики на заседании Комиссии не представили.

Между тем, указанные хозяйствующие субъекты, каждый из которых заключает договоры на обслуживание ВДГО с физическими и юридическими лицам, газопотребляющее оборудование которых присоединено к сетям газоснабжения, принадлежащим ему на праве собственности или ином вещном праве, и не заключает такие договоры с лицами, газопотребляющее оборудование которых присоединено к сетям газоснабжения, принадлежащим иной газораспределительной организации, при отсутствии к тому объективных причин, фактически не конкурируют друг с другом.

Подтверждением этого является как отсутствие у ОАО «Астраханьгазсервис» и ОАО «Газпром газораспределение» заключенных договоров на техническое обслуживание ВДГО, находящегося на территории г. Астрахани и присоединенного к сетям газоснабжения иной газораспределительной организации, так и установленные Комиссией факты отказа ответчиков от заключения договоров с заявителями, единственной причиной которых, как указали сами ответчики, является нахождение внутридомового газового оборудования заявителей в границах зоны обслуживания иной газораспределительной организации.

При этом Комиссия считает несостоятельным довод ответчиков о том, что выбором контрагентов при заключении договора на техническое обслуживание ВДГО определяется требованием пункта 11.2 Правил безопасности систем газораспределения и газопотребления, утвержденных постановлением Госгортехнадзора РФ от 18.03.2003 № 9, в соответствии с которым места дислокации аварийно-диспетчерских служб, создаваемых для локализации и ликвидации аварийных ситуаций в газовых хозяйствах городских и сельских поселений, определяются зоной обслуживания и объемом работ с учетом обеспечения прибытия бригады АДС к месту аварии за 40 минут. Нормативные правовые акты в сфере газоснабжения не содержат запретов и ограничений на заключение потребителями отдельных, самостоятельных договоров на техническое обслуживание внутридомового газового оборудования и аварийно-диспетчерское обеспечение с разными специализированными организациями. Техническое обслуживание внутридомового газового оборудования и аварийно-диспетчерское обеспечение по своей сути являются различными видами услуг и могут осуществляться отдельно друг от друга разными специализированными организациями. Доказательств того, что эти услуги не могут оказываться отдельно, представляя собой единый технологический процесс, ответчики в материалы дела не представили.

Изложенное в совокупности указывает на наличие между ОАО «Астраханьгазсервис» и ОАО «Газпром газораспределение» соглашения, направленного на ограничение конкуренции на рынке услуг по техническому обслуживанию ВДГО на территории г. Астрахани, которое привело к разделу данного рынка по территориальному принципу и экономически и технологически не обоснованному отказу от заключения договоров на техническое обслуживание ВДГО с определенными заказчиками, что прямо запрещено пунктами 3 и 4 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

В предположении об отсутствии между «Газпром газораспределение» и ОАО «Астраханьгазсервис» такого соглашения действия данных ответчиков по отказу от заключения договоров с заявителями не могут быть объяснены с точки зрения

целесообразности и ориентированности на конкуренцию друг с другом. Наличие такого соглашения позволяет ответчикам извлекать преимущества, связанные с осуществлением деятельности в условиях отсутствия конкуренции друг с другом, при которых потребители услуг не имеют возможности выбрать газораспределительную организацию для заключения договоров на техническое обслуживание ВДГО по своему усмотрению, а у газораспределительных организаций не возникает необходимости проводить политику ценового соперничества с конкурентом, улучшать качество оказываемых услуг и т.п.

Комиссия отклоняет довод представителя ОАО «Газпром газораспределение» о наличии у общества договоров с потребителями, газопотребляющее оборудование которых присоединено к сетям газоснабжения, не принадлежащим обществу, приведенный им в обоснование отсутствия между ОАО «Газпром газораспределение» и ОАО «Астраханьгазсервис» антиконкурентного соглашения, по следующим основаниям.

Услуги по техническому обслуживанию ВДГО вправе оказывать лишь газораспределительные организации. Указанные представителем ОАО «Газпром газораспределение» договоры заключены между обществом и потребителями, газопотребляющее оборудование которых непосредственно присоединено к сетям газоснабжения лиц, не являющихся газораспределительными организациями и не обладающих правом оказания услуг по техническому обслуживанию ВДГО. Вместе с тем, газопотребляющее оборудование указанных потребителей опосредованно присоединено к сетям ОАО «Газпром газораспределение», а не к сетям какой-либо иной газораспределительной организации, то есть находится в «эксплуатационной границе зон обслуживания» ОАО «Газпром газораспределение», чем и обусловлено наличие договоров, на которые ссылается представитель ответчика, и в следствие чего наличие таких договоров не опровергает факт заключения между ОАО «Газпром газораспределение» и ОАО «Астраханьгазсервис» антиконкурентного соглашения.

Что касается действий ОАО «Астраханьоблгаз» на рассматриваемом рынке, то Комиссия в отсутствие доказательств отказа от заключения обществом договоров на техническое обслуживание ВДГО с определёнными заказчиками считает недоказанным факт заключения данным обществом с иными газораспределительными организациями соглашения, ограничивающего конкуренцию и направленного на раздел рынка услуг по техническому обслуживанию ВДГО на территории г. Астрахани.

V. Пунктом 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции для занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта установлен запрет на экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

ОАО «Астраханьгазсервис» на территории города Астрахани оказывает физическим и юридическим лицам услуги по техническому обслуживанию ВДГО. Согласно Уставу ОАО «Астраханьгазсервис» оказание таких услуг является одним из основных видов деятельности Общества.

ОАО «Астраханьгазсервис» приказом Астраханского УФАС России от 14.04.2009 № 42-п включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем тридцать пять процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующего положения хозяйствующих субъектов, по товарной группе «услуги по техническому обслуживанию газового оборудования в жилых домах и общественных зданиях, организациях бытового обслуживания населения непромышленного характера» в границах города Астрахани с долей более 50 процентов и в силу статьи 5 Закона о защите конкуренции занимает доминирующее положение на данном рынке.

Согласно статье 426 ГК РФ договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится, признается публичным. Коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении заключения публичного договора, кроме случаев, предусмотренных законом и иными правовыми актами. Отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы не допускается.

Поскольку ОАО «Астраханьгазсервис» оказывает услуги по техническому обслуживанию ВДГО в качестве основного вида своей деятельности и занимает доминирующее положение на соответствующем рынке, оно является хозяйствующим субъектом, для которого заключение договора с каждым, кто к нему обратится, обязательно.

Из смысла вышеназванных норм следует, что основанием для отказа ОАО «Астраханьгазсервис» от заключения договоров на техническое обслуживание ВДГО может являться только отсутствие экономической или технологической возможности для заключения и дальнейшего исполнения таких договоров. Однако, как было указано выше, каких-либо документов, подтверждающих отсутствие экономической либо технологической возможности для заключения договоров с гражданином <.....>, ответчиком в материалы дела не представлено.

Следовательно, действия ОАО «Астраханьгазсервис» по отказу от заключения договора на техническое обслуживание ВДГО с <.....> являются злоупотреблением доминирующим положением и совершены в нарушение пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Довод общества о том, что сети газоснабжения, расположенные в районе улицы Партизанская г. Астрахани и присоединенные к газопотребляющему оборудованию <.....>, эксплуатируются ОАО «Газпром газораспределение», и этим обусловлено отсутствие у ОАО «Астраханьгазсервис» возможности заключить договор с заявителем, Комиссия отклоняет как не основанный на нормах права.

Действующие нормативные правовые акты в сфере газоснабжения не содержат никаких требований о соблюдении газораспределительными организациями принципа принадлежности сетей газоснабжения при заключении договоров на техническое обслуживание ВДГО.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «Астраханьгазсервис» нарушившим пункт 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем злоупотребления доминирующим положением на рынке услуг по техническому обслуживанию газового оборудования в жилых домах и общественных зданиях, организациях бытового обслуживания населения непроизводственного характера на территории г. Астрахани в виде экономически и технологически не обоснованного отказа гражданину <.....> в заключении договора оказания услуг по техническому обслуживанию внутридомового газового оборудования, находящегося по адресу: <.....>.

2. Признать ОАО «Астраханьгазсервис» и ОАО «Газпром газораспределение» нарушившими пункты 3 и 4 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем заключения между собой соглашения, которое привело к разделу рынка услуг по техническому обслуживанию газового оборудования в жилых домах и общественных зданиях, организациях бытового обслуживания населения непроизводственного характера на территории г. Астрахани по территориальному принципу и экономически и технологически необоснованному отказу от заключения договоров оказания услуг по техническому обслуживанию внутридомового газового оборудования с определенными заказчиками.

3. Выдать ОАО «Астраханьгазсервис» предписание о прекращении нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» с требованием в течение 10 (десяти) рабочих дней со дня получения настоящего предписания направить гражданину <.....> оферту о заключении договора оказания услуг по техническому обслуживанию внутридомового газового оборудования, находящегося по адресу: <.....>, и в течение 5 (пяти) рабочих дней со дня исполнения данного требования представить в Астраханское УФАС России документы, подтверждающие его исполнение.

4. Выдать ОАО «Астраханьгазсервис» и ОАО «Газпром газораспределение» предписание о прекращении ограничивающего конкуренцию соглашения и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, с требованием:

4.1. прекратить с момента получения настоящего предписания соглашение, которое привело к разделу рынка услуг по техническому обслуживанию газового

оборудования в жилых домах и общественных зданиях, организациях бытового обслуживания населения непроизводственного характера на территории г. Астрахани по территориальному принципу и экономически и технологически необоснованному отказу от заключения договоров оказания услуг по техническому обслуживанию внутридомового газового оборудования с определенными заказчиками;

4.2. не допускать с момента получения настоящего предписания отказов от заключения договоров оказания услуг по техническому обслуживанию внутридомового газового оборудования с заказчиками, газопотребляющее оборудование которых присоединено к сетям газоснабжения, принадлежащим другим газораспределительным организациям, в случае наличия экономической и технологической возможности для заключения указанных договоров и если такой отказ прямо не предусмотрен федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации.

Председатель комиссии _____ Н.С. Меркулов

Члены комиссии _____ П.А. Потылицын

_____ М.В. Литвинов

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или арбитражный суд.

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО АСТРАХАНСКОЙ
ОБЛАСТИ

414000, г. Астрахань, ул. Шаумяна, 47, а/я 267, тел./факс: (8512) 39-05-80

ПРЕДПИСАНИЕ № 25-К-03-11

03 ноября 2011 г. г. Астрахань

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Астраханской области (далее - Астраханское УФАС России, Управление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее — Комиссия) в составе: председателя Комиссии — руководителя Астраханского УФАС России Н.С. Меркулова, членов Комиссии — заместителя руководителя - начальника отдела товарных рынков и естественных монополий Управления П.Л. Потылицына и ведущего специалиста-эксперта отдела товарных рынков и естественных монополий Управления М.В. Литвинова,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), на основании своего решения от 03.11.2011 по делу № 25-К-03-11 о нарушении пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции Открытым акционерным обществом «Астраханьгазсервис» (адрес: 414021, г. Астрахань, ул. Боевая, 124) и о нарушении пунктов 3 и 4 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции Открытым акционерным обществом «Астраханьгазсервис» и Открытым акционерным обществом «Газпром газораспределение» (адрес: 190000, г. Санкт-Петербург, Конногвардейский бульвар, 17, литер «А»),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «Астраханьгазсервис» в течение 10 (десяти) рабочих дней со дня получения настоящего предписания направить гражданину <.....> оферту о заключении договора оказания услуг по техническому обслуживанию внутридомового газового оборудования, находящегося по адресу: <.....>, и в течение 5 (пяти) рабочих дней со дня исполнения данного требования представить в Астраханское УФАС России документы, подтверждающие его исполнение.

2. ОАО «Астраханьгазсервис» и ОАО «Газпром газораспределение»:

2.1. прекратить с момента получения настоящего предписания соглашение, которое привело к разделу рынка услуг по техническому обслуживанию газового оборудования в жилых домах и общественных зданиях, организациях бытового обслуживания населения непроизводственного характера на территории г. Астрахани по территориальному принципу и экономически и технологически необоснованному отказу от заключения договоров оказания услуг по техническому обслуживанию внутридомового газового оборудования с определенными заказчиками;

2.2. не допускать с момента получения настоящего предписания отказов от заключения договоров оказания услуг по техническому обслуживанию внутридомового газового оборудования с заказчиками, газопотребляющее оборудование которых присоединено к сетям газоснабжения, принадлежащим другим газораспределительным организациям, в случае наличия экономической и технологической возможности для заключения указанных договоров и если такой отказ прямо не предусмотрен федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации.

Председатель комиссии _____ Н.С. Меркулов

Члены комиссии _____ П.Л. Потылицын

_____ М.В. Литвинов

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.